

WYROK W IMIENIU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Dnia 24 maja 2016 roku

Sąd Rejonowy w Belchatowie, II Wydział Karny w składzie:

Przewodniczący: SSR A. F.

Protokolant: J. Ż.

przy udziale oskarżyciela publicznego: B. H. z Urzędu Celnego w P.

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 18 maja 2016 r.

przeciwko **P. K. (1)** urodzonemu (...) w Ł., synowi J. i B. z domu R.,

oskarżonemu o to, że:

I. od 01.08.2014 r. do 27.11.2014 roku w barze (...) przy stacji paliw w miejscowości K. urządził i prowadził gry na automacie do gier bez nazwy nr 128 oraz automacie do gier o nazwie (...) bez numeru, wbrew art. 3 Ustawy z dnia 19.11 2009 roku o grach hazardowych (Dz. U. nr 201, poz. 1540)

tj. o przestępstwo skarbowe określone w art. 107 § 1 kks

II. od 26.05.2014 r. do 12.01.2015 roku na stacji paliw (...)J w B. przy ul. (...) urządził i prowadził gry na automacie do gier (...) bez numeru, wbrew art. 3 Ustawy z dnia 19.11 2009 roku o grach hazardowych (Dz. U. nr 201, poz. 1540)

tj. o przestępstwo skarbowe określone w art. 107 § 1 kks

III. od 02.02.2015 r. do 18.02.2015 roku w Barze (...) w B. przy ul. (...) urządził i prowadził gry na automacie do gier (...) bez numeru, wbrew art. 3 Ustawy z dnia 19.11. 2009 roku o grach hazardowych (Dz. U. nr 201, poz. 1540)

tj. o przestępstwo skarbowe określone w art. 107 § 1 kks

1. oskarżonego **P. K. (1)** w miejsce zarzucanych mu czynów opisanych w punktach od I. do III. uznaje za winnego tego, że w okresie od 01 sierpnia 2014 r. do 18 lutego 2015 r. w krótkich odstępach czasu w wykonaniu tego samego zamiaru prowadząc działalność gospodarczą pod nazwą P.P.H.U. (...) P. K. (1), wbrew art. 3 ustawy z dnia 19 listopada 2009 r. o grach hazardowych (Dz. U. nr 201, poz. 1540) urządził, a następnie prowadził gry na automatach do gier:

- w okresie od 01 sierpnia 2014 r. do 27 listopada 2014 r. na automacie do gier bez nazwy nr 128 oraz automacie do gier o nazwie (...) bez numeru w barze (...) przy stacji paliw w miejscowości K.,

- w okresie od 26 maja 2014 r. do 12 stycznia 2015 r. na automacie do gier (...) bez numeru na stacji paliw (...)J w B. przy ul. (...),

- w okresie od 02 lutego 2015 r. do 18 lutego 2015 r. gry na automacie do gier (...) bez numeru w Barze (...) w B. przy ul. (...) tj. czynu wypełniającego dyspozycję art. 107 § 1 kk w zw. z art. 6 § 2 kks i za to na podstawie art. 107 § 1 kks wymierza mu karę grzywny w wysokości 200 (dwustu) stawek dziennych przy określeniu wartości jednej stawki dziennej na kwotę 100 (sto) złotych;

2. na podstawie art. 30 § 5 kks oraz art. 31 § 5 kks orzeka przepadek dowodów rzeczowych wymienionych w punktach 1 i 2 wykazu dowodów nr 1 z karty 43 akt sprawy w postaci dwóch automatów do gier z zawartością zarządzając ich zniszczenie;
3. na podstawie art. 230 § 2 kpk w zw. z art. 113 § 1 kks nakazuje zwrócić K. P. umowę najmu powierzchni lokalu z 21.08.2014 r. - dowód rzeczowy szczegółowo opisany w punkcie 3 wykazu nr 1 z karty 43 akt sprawy (po uprzednim sporządzeniu kserokopii, którą pozostawić w aktach sprawy);
4. na podstawie art. 230 § 2 kpk nakazuje zwrócić Izbie Celnej w Ł. dwie monety o nominale po 5 zł wykorzystane do przeprowadzenia eksperymentu, znajdujące się we wnętrzu automatów do gier;
5. pobiera od P. K. (1) kwotę 2.000 złotych (dwa tysiące złotych) tytułem opłaty oraz zasądza od wymienionego oskarżonego na rzecz Skarbu Państwa kwotę 395,83 złotych (trzysta dziewięćdziesiąt pięć złotych osiemdziesiąt trzy grosze) tytułem zwrotu poniesionych w sprawie wydatków.

Sygn. akt II K 378/15

UZASADNIENIE

W dniu 27 listopada 2014 r. funkcjonariusze celni Sekcji Kontroli Gier Hazardowych w Referacie Dozoru Urzędu Celnego w P. P. K. (2), G. B., B. M. i J. M. przeprowadzili czynności kontrolne w barze (...) przy stacji paliw w miejscowości K. w zakresie urządzania i prowadzenia gier hazardowych zgodnie z przepisami ustawy o grach hazardowych. W lokalu ujawnione zostały dwa urządzenia do gier, jedno bez nazwy o numerze 128, a drugie o nazwie (...) bez numeru. Pracownik baru (...) nie przedstawiła kontrolującym zezwolenia na urządzenie i prowadzenie gier hazardowych ani też decyzji Ministra Finansów rozstrzygającej, iż gry na powyższych urządzeniach nie są grami na automatach w rozumieniu ustawy o grach hazardowych. Po przeprowadzeniu na miejscu w obecności pracownika eksperymentu, funkcjonariusze stwierdzili, iż w rozegranych grach występował element losowości, a uzyskane wyniki gry są nieprzewidywalne i niezależne w pełni od woli gracza, a automaty samodzielnie wypłacają wygraną pieniądze.

/protokół kontroli z dokumentacją fotograficzną, k. 2-10, protokół oględzin urządzeń do gier k. 17-18, protokół zatrzymania automatów k. 19-22, zeznania K. P. 272, k. 15/

Do wymienionego baru wskazane automaty zostały wstawione na mocy umowy najmu lokalu użytkowego zawartej w dniu 01 sierpnia 2014 r. pomiędzy najemcą P.P.H.U. (...) P. K. (1) z siedzibą w Z., a wynajmującym Stacja Paliw – K. J., K. - Spółka Jawna w R.. Wynajmujący oddawał w najem Najemcy część lokalu użytkowego na czas od. 01 sierpnia 2014 r. do dnia 01 sierpnia 2015 r. celem wstawienia symulatorów zręcznościowo-czasowych.

/umowa najmu lokalu użytkowego k. 11, informacja z K. k. 28-31, k. 32-33/

Pracownicy baru nie wypłacali wygranych. Automaty wypłacały pieniądze. Pracownicy nie mieli od nich kluczy. Serwisowaniem zajmował się P. K. (1).

/zeznania D. U. k. 272-273, k. 12, zeznania A. W. k. 273, k. 55-56/

W dniu 12 stycznia 2015 r. funkcjonariusze celni Sekcji Kontroli Gier Hazardowych w Referacie Dozoru Urzędu Celnego w P. G. B., J. D., P. K. (2), M. T. przeprowadzili czynności kontrolne na stacji paliw (...) K.-G. przy ul. (...) w B. w zakresie urządzania i prowadzenia gier hazardowych zgodnie z przepisami ustawy o grach hazardowych. W lokalu ujawnione zostało urządzenie do gier o nazwie H. (...). Pracownik J. S. nie przedstawił kontrolującym zezwolenia na urządzenie i prowadzenie gier hazardowych ani też decyzji Ministra Finansów rozstrzygającej, iż gry na powyższych urządzeniach nie są grami na automatach w rozumieniu ustawy o grach hazardowych. Po przeprowadzeniu na miejscu w obecności pracownika eksperymentu, funkcjonariusze stwierdzili, iż w rozegranych grach występował element

losowości, a uzyskane wyniki gry są nieprzewidywalne i niezależne w pełni od woli gracza, a automat wypłacał samodzielnie wygrane.

/protokół kontroli z dokumentacją fotograficzną, k. 124-128, protokół oględzin urządzenia do gier k. 130-131, protokół zatrzymania automatu k. 132-135/

Na wymienioną stację paliw automat został wstawiony na mocy umowy najmu lokalu użytkowego zawartej w dniu 26 lutego 2014 r. pomiędzy najemcą P.P.H.U. (...) P. K. (1) z siedzibą w Z., a wynajmującym (...) Sp. j. K.-G. z siedzibą w S.. Wynajmujący oddawał w najem Najemcy część lokalu użytkowego na czas od 26 lutego 2014 r. do dnia 26 lutego 2015 r. celem wstawienia symulatorów zręcznościowo-czasowych.

/umowa najmu lokalu użytkowego k. 136/

Pracownicy nie wypłacali wygranych i nie zajmowali się tym automatem. Umowę przywiózł do podpisania P. K. (1), on też zajmował się wstawieniem automatu. Automaty same wypłacały pieniądze.

/zeznania J. K. k. 178-179, zeznania M. M. k. 270, k. 180-181/

W dniu 18 lutego 2015 r. funkcjonariusze celni Sekcji Kontroli Gier Hazardowych w Referacie Dozoru Urzędu Celnego w P. G. B., J. D., J. M., P. R. przeprowadzili czynności kontrolne w barze (...) w B. przy ul. (...) w zakresie urządzania i prowadzenia gier hazardowych zgodnie z przepisami ustawy o grach hazardowych. W lokalu ujawnione zostały dwa urządzenia do gier o nazwie V. (...). Na jednym osoba prowadziła grę, a drugie urządzenie było wyłączone. Pracownik A. S. nie przedstawiła kontrolującemu zezwolenia na urządzenie i prowadzenie gier hazardowych ani też decyzji Ministra Finansów rozstrzygającej, iż gry na powyższych urządzeniach nie są gramami na automatach w rozumieniu ustawy o grach hazardowych. Po przeprowadzeniu na miejscu w obecności pracownika eksperymentu, funkcjonariusze stwierdzili, iż w rozegranych grach występował element losowości, a uzyskane wyniki gry są nieprzewidywalne i niezależne w pełni od woli gracza, Dokonano zatrzymanie jednego urządzenia.

/protokół kontroli z dokumentacją fotograficzną, k. 147-151, protokół oględzin urządzenia do gier k. 157-158, protokół zatrzymania automatu k. 152-156/

Do wymienionego baru automat został wstawiony na mocy umowy najmu lokalu użytkowego zawartej w dniu 02 lutego 2014 r. pomiędzy najemcą P.P.H.U. (...) P. K. (1) z siedzibą w Z., a wynajmującym P.H. (...). Wynajmujący oddawał w najem Najemcy część lokalu użytkowego na czas od 02 lutego 2014 r. do dnia 02 lutego 2015 r. celem wstawienia symulatorów zręcznościowo-czasowych.

/umowa najmu lokalu użytkowego k. 162/

Automat został wstawiony przez P. K. (1). Pracownicy nie wypłacali wygranych, automat sam to robił. Była taka sytuacja, że klient zgłosił się, ponieważ automat nie wypłacił mu wygranej.

/zeznania K. G. k. 276-277, k. 183-184, zeznania A. S. k. 274, k. 182/

P. K. (1) ma 37 lat. Posiada wykształcenie średnie. Jest kawalerem. Prowadzi własną działalność gospodarczą w postaci baru gastronomicznego i z tego tytułu osiąga dochód w kwocie 2.500 zł miesięcznie. Ma na utrzymaniu jedno dziecko. Był uprzednio karany.

/oświadczenie oskarżonego k. 268-269, karta karna k. 171-175/

Oskarżony nie przyznał się do popełnienia zarzucanego mu czynu. Wyjaśnił, iż jego zdaniem nie naruszył przepisów, gdyż są one wadliwe i nie mogą być stosowane. Miał zaufanie do wyroku Trybunału Konstytucyjnego. Z tego powodu był przekonany o legalności swojego działania. Nie występował o pozwolenia na prowadzenie działalności na tych trzech zatrzymanych automatach o których jest mowa w zarzutach. (k. 269)

W niniejszej sprawie Sąd ustalił stan faktyczny w oparciu o protokoły kontroli przeprowadzonych przez funkcjonariuszy celnych Urzędu Celnego w P. wraz z dokumentacją fotograficzną oraz protokołami oględzin automatów do gry. Przebieg kontroli oraz wskazana dokumentacja nie budzi wątpliwości, a także żadna ze stron do powyższego nie wносиła zastrzeżeń, dlatego też należało przypisać im walor wiarygodności.

Poza tym Sąd uznał za wiarygodne zeznania świadków w osobach K. P., A. W., J. K., K. G., M. M., A. S. korespondowały one z pozostałym zgromadzonym materiałem dowodowym. Poza tym powyżsi świadkowie zgodnie rozpoznali, iż czynnościami związanymi z zawarciem umowy najmu lokalu celem wstawienia automatów, a także ich serwisowaniem zajmował się osobiście P. K. (1). Poza tym M. M., D. U., A. W., A. S., K. G. potwierdzili, że automaty wypłacały pieniądze, gdyż słyszeli brzęk wylatujących monet. Także grający na automacie klient D. U. oraz S. K. wskazali, że automaty same wypłacały wygrane. Zdaniem Sądu jednak powyższe osoby nie miały dokładnej wiedzy co do charakteru tych automatów.

Sąd pominął zeznania B. G., D. K., albowiem nie posiadały one wiedzy istotnej dla rozstrzygnięcia w sprawie, poza tym, że potwierdzili funkcjonowanie wymienionych automatów.

Bezspornym jest natomiast to, iż P.P.H.U. (...) P. K. (1) z siedzibą w Z. nie posiadała koncesji lub zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie gier na automatach oraz niewykonywania monopolu państwa, oraz to, że automaty nie były zarejestrowane mimo obowiązku wynikającego z ustawy przez naczelnika urzędu celnego. Oskarżony bowiem nie kwestionował, że nie dysponuje odpowiednią dokumentacją, zasłaniając się jednak w tym zakresie niewiedzą co do konieczności jej posiadania.

Wyjaśnienia oskarżonego Sąd uznał za niewiarygodne. Zdaniem Sądu oskarżony miał świadomość tego, iż automaty, które wstawiane są do poszczególnych barów wymagają zezwolenia, a tłumaczenie iż miał zaufanie do wyroków Trybunału Konstytucyjnego stanowi przyjętą przez niego linię obrony.

Sąd uznał za całkowicie wiarygodny nieosobowy materiał dowodowy w postaci danych o karalności oskarżonego, odpisu z Krajowego Rejestru Sądowego dotyczącego Stacji Paliw (...) Spółka Jawna.

Biorąc pod uwagę powyższe Sąd uznał P. K. (1) za winnego tego, że w okresie od 01 sierpnia 2014 r. do 18 lutego 2015 r. w krótkich odstępach czasu w wykonaniu tego samego zamiaru prowadząc działalność gospodarczą pod nazwą P.P.H.U. (...) P. K. (1), wbrew art. 3 ustawy z dnia 19 listopada 2009 r. o grach hazardowych (Dz. U. nr 201, poz. 1540) urządził, a następnie prowadził gry na automatach do gier:

- w okresie od 01 sierpnia 2014 r. do 27 listopada 2014 r. na automacie do gier bez nazwy nr 128 oraz automacie do gier o nazwie (...) bez numeru w barze (...) przy stacji paliw w miejscowości K.,

- w okresie od 26 maja 2014 r. do 12 stycznia 2015 r. na automacie do gier (...) bez numeru na stacji paliw (...)J w B. przy ul. (...),

- w okresie od 02 lutego 2015 r. do 18 lutego 2015 r. gry na automacie do gier (...) bez numeru w Barze (...) w B. przy ul. (...).

Sąd dokonał zmiany opisu czynu, bowiem oskarżony popełnił zarzucane mu czyny w ramach ciągu przestępstw tj. działał w krótkich odstępach czasu z góry powziętym zamiarem.

Sąd Rejonowy zważył co następuje:

Zgodnie z dyspozycją art. 2 ust. 3 ustawy o grach hazardowych grami na automatach są gry o wygrane pieniężne lub rzeczowe na urządzeniach mechanicznych, elektromechanicznych i elektronicznych, w tym komputerowych, zawierające element losowości. Status gier na automatach posiadają również gry na takich urządzeniach, organizowane w celach komercyjnych, o charakterze losowym, w których grający nie ma możliwości uzyskania wygranej pieniężnej lub rzeczowej (art. 2 ust. 5 ustawy o grach hazardowych). Niewątpliwie w niniejszej sprawie

mamy do czynienia z automatami w rozumieniu art. 2 ust. 5 ustawy o grach hazardowych. Jak wykazały eksperymenty przeprowadzone przez funkcjonariuszy celnych Sekcji Kontroli Gier Hazardowych w Referacie Dozoru Urzędu Celnego w P. badane automaty wypłacały wygrane pieniężne. Także świadkowie potwierdzali ten fakt.

Zgodnie natomiast z art. 23a ust. 1 ustawy o grach hazardowych, automaty i urządzenia do gier, z wyjątkiem terminali w kolekturach gier liczbowych służących wyłącznie do urządzania gier liczbowych, mogą być eksploatowane przez podmioty posiadające koncesję lub zezwolenie na prowadzenie działalności w zakresie gier losowych lub gier na automatach oraz przez podmioty wykonujące monopol państwa, po ich zarejestrowaniu przez naczelnika urzędu celnego.

Stanowiąca znamię strony przedmiotowej czynność sprawcza deliktu z art. 107 § 1 kks polega na urządzaniu lub prowadzeniu gry losowej, gry na automacie, gry na automacie o niskich wygranych lub zakładu wzajemnego.

Oskarżony swoim zachowaniem wypełnił dyspozycję art. 107 § 1 kk w zw. z art. 6 § 2 kks bowiem działając w krótkich odstępach czasu w wykonaniu tego samego zamiaru lub z wykorzystaniem tej samej sposobności, wspólnie i w porozumieniu wbrew art. 23 a ust. 1 ustawy 19 listopada 2009 roku o grach hazardowych (Dz. U. 2015 poz. 612 ze zm.) urządził, a następnie prowadził we wskazanych wyżej okresach gry na wymienionych w zarzutach automatach do gry, pomimo nie posiadania przez niego koncesji lub zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie gier na automatach oraz niewykonywania monopolu państwa, a także bez ich zarejestrowania przez naczelnika urzędu celnego.

Przypisany oskarżonemu czyn miał charakter zawiniony. P. K. (1) w ustalonym stanie faktycznym mógł zachować się zgodnie z prawem i nie zachodziły żadne okoliczności, które wyłączałyby jego winę. Ponadto czyn oskarżonego był bezprawny, a stopień jego społecznej szkodliwości był znacznie wyższy niż znikomy.

Przy wymiarze kary oskarżonemu Sąd wziął pod uwagę na jego niekorzyść uprzednią wielokrotną karalność za czyn z art. 107 § 1 kk. Sąd nie doszukał się żadnych okoliczności mogących wpłynąć na złagodzenie wymiaru kary P. K. (1).

W przekonaniu Sądu wymierzone na podstawie art. 107 § 1 kks oskarżonemu grzywna w wymiarze 200 stawek dziennych po 100 złotych odpowiada przede wszystkim stopniowi winy oraz społecznej szkodliwości jego czynu. Podkreślić, bowiem trzeba, że oskarżony działał umyślnie z zamiarem kierunkowym tj. w celu osiągnięcia korzyści. Zwrócić uwagę należy również na to, iż wykazał się on ignorancją wobec obowiązujących przepisów, bowiem działalnością związaną z automatami zajmował się już od dłuższego czasu, a pierwsze wyroki skazujące wobec niego zapadły już w 2012 roku. W tej sytuacji winien on szczególnie zainteresować się legalnością prowadzonej przez siebie działalności.

W oparciu o dochody oskarżonego, jego sytuację rodzinną i majątkową, a także możliwości zarobkowe Sąd ustalił wysokość stawki dziennej na kwotę 100 złotych.

Zgodnie z dyspozycją art. 30 § 5 kks w zw. z art. 31 § 5 kks Sąd orzekł przepadek dowodów rzeczowych wymienionych w punktach 1 i 2 wykazu dowodów nr 1 z karty 43 akt sprawy w postaci dwóch automatów do gier z zawartością zarządzając zniszczenie ww. automatów. Sąd nakazał zniszczenie powyższych dowodów rzeczowych z uwagi na to, iż ich sprzedaż jest znacznie utrudniona.

Na podstawie art. 230 § 2 kpk w zw. z art. 113 § 1 kks Sąd nakazał zwrócić K. P. umowę najmu powierzchni lokalu z 21.08.2014 r. - dowód rzeczowy szczegółowo opisany w punkcie 3 wykazu nr 1 z karty 43 akt sprawy. Powyższy dowód obecnie jest już zbędny dla sprawy i należało zwrócić go uprawnionemu po uprzednim wykonaniu kserokopii.

Na podstawie art. 230 § 2 kpk Sąd nakazał zwrócić Izbie Celnej w Ł. dwie monety o nominale po 5 zł wykorzystane do przeprowadzenia eksperymentu, znajdujące się we wnętrzu automatów do gier, urzędnicy bowiem nie odzyskali wykorzystanych monet.

Sąd nie orzekł o wszystkich dowodach rzeczowych, albowiem nie zostały one przekazane do dyspozycji Sądu, bądź też nie załączono ich wykazu.

O kosztach procesu Sąd orzekł na podstawie art. 627 kpk w zw. z art. 113 § 1 kks i nakazał pobrać od P. K. (1) kwotę 2.000 złotych tytułem opłaty (por. art. 3 ust. 1 pkt ustawy z dnia 23.06.1973r. o opłatach w sprawach karnych Dz. U. z 1983r. Nr 229 poz. 2272 z późn. zm.) Ponadto Sąd zasądził od oskarżonego kwotę 395,83 złotych tytułem zwrotu poniesionych w sprawie wydatków, na którą składają się koszty postępowania przygotowawczego, koszty uzyskania opinii z K., a także ryczałt związany z doręczeniem pism w postępowaniu sądowym.